DISSERTATIO IVRIDICA

DE CONVITIIS ADVOCATORVM

PRAESIDE

AVGVSTINO LEYSERO

IN AVLA REGIS POL. CONSILIARIO
IN ACADEMIA VITEBERGENSI ORDINARIO
CONSISTORII ECCLESIAST. DIRECTORE
CVRIAE PROV. ET SCABINATVS
ASSESORE PRIMARIO

DISPVTABIT

GODOFREDVS ANDREAS VVIRSICH

SCHWEINIC. SAXO

VITEBERGAE D. XX. DECEMBR.

CIↃIↃCCC XXXII.

EX OFFICINA GERDESIANA.

BIBLIOTECA NAZ. ROMA VITTORIO EMANUELE

Digitized by Google

Digitized by Google

DE
CONVITIIS ADVOCATORUM.

I.

A*dvocati honorificentius & indulgentius, quam vulgo fit, tractandi ſunt.*

II.

A*dvocato licet convitiari, ſiquidem litium utilitas hoc poſcit.*

III.

S*alſa advocatorum dicta & ſcripta injuriae non ſunt.*

IV.

T*alia ergo vel diſſimulanda ſunt, vel ſimplici admonitione coercenda.*

Digitized by Google

Vulgata eſt & quotidiana querela de improbitate& imperitia advocatorum. Nolo ego eam depellere penitus, ſed dicam ſaltem, eos ipſos, qui maxime queruntur, huic querelae ſuae cauſſam & occaſionem dare. Eſt nempe advocatorum profeſſio honeſtiſſima, dignaque iis, quibus Iuſtinianus eam in *L. 14. C. de Advocatis diverſorum iudiciorum* ornat, elogiis. At has meritiſſimas laudes eis non ſolum non tribuunt, ſed detrahunt etiam ac tollunt & vulgus hominum & hi, quos altius ſapere oportebat. Nullum fere nunc ſcriptum editur, in quo, ſi advocatorum forte mentio fit, convitiis illi non onerentur. Deinde dignitas eis nulla relinquitur. In conviviis ad infimum ſubſellium reiiciuntur, in ſolemnibus infra ſcribas, argentarios, publicanos amandantur. Denique magiſtratus, in aliorum criminibus indulgentisſimi, advocatorum leviſſima errata ſevere puniunt ac frequentibus mulctis eos fere ad incitas redigunt. Quae dum vident cordati doctique viri, non poſſunt non abhorrere ab eiusmodi vitae genere, in quo omnem ſibi ad honores viam intercluſam credunt. Vel itaque dedignantur advocati officium, vel, ſi id olim ſuſceperunt, elaborant modis omnibus, ut honoratiori muneri admoti ex dedecore emergant. Ita fit, ut, ſi paucos excipias probos doctosque viros, qui contemtis magno animo vulgi voculis forenſem operam continuant, non niſi viles & ad alia negotia inepti homunculi advocationem ambiant. Honeſtemus vero, ut par eſt, nobiliſſimam artem, ornemus eos, qui illam profitentur, atque digniore loco ponamus, conniveamus in levioribus eorum peccatis. Et vide-

bi-

Digitized by Google

bimus, Cicerones, Hortenſios, Servios Sulpicios, qui ſummam ſibi gloriam olim advocando pepererunt, nec noſtrae aetati defuturos. Sed haec forſan alio tempore ſigillatim perſequemur. In praeſens nimium iudicum & collegiorum iuridicorum in puniendis advocatorum iniuriis rigorem coarguemus. Nullum fere liberius dictum inultum impunitumque dimittitur. Reſecantur omnia ad vivum, ac ſaepe innocentiſſima verba a ſuſpicioſo magiſtratu pro iniuria imputantur. Crepantur notiſſimae leges, quae libidinem convitiandi in advocatis compeſcunt. Legi ego eas omnes, atque memoria teneo. At vero leges non omnem convitiandi libertatem advocatis adimunt, ſed aliquam utique relinquunt, quam nempe litium utilitas poſcit. Ita clare Imperatores in *L. 6. §. 1. C. de Poſtulando.* Deinde non omnia, quae acriter & ſalſe dicuntur aut ſcribuntur, confeſtim iniuriae ſunt. Adpoſite Ennius apud *Ciceronem lib. 2. de Oratore cap. 54. n. 222. flammam*, ait, *a ſapiente facilius ore in ardente opprimi, quam bona dicta teneat, haec ſcilicet bona dicta, quae ſalſa ſint; nam ea dicta appellantur iam proprio nomine.* Et ipſe *Cicero ibidem: Multum*, inquit, *in cauſſis perſaepe lepore & facetiis profici vidi.* Adſentio hac in parte Ennio ac Ciceroni, fateorque, me ſcripta advocatorum ſale aliquo adſperſa maiore cum voluptate legere, quam abſona illa & nullo aromate condita. Nanciſcitur ſaepe advocatus vel iudicem ineptum vel adverſarium tam aperte nugantem, ut, quemadmodum *Iuvenalis Satyra 1. verſu 30.* loquitur, difficile ſit, ſatyram non ſcribere. Nuper admodum acta vidi, in quibus oppiduli cuiusdam ſcriba, qui olim etiam in academiis fuerat, con-

querebatur, ſe a iudice in citatione non dignis titulis ornatum, ſed nobilem virum ſimpliciter appellatum fuiſſe, quum tamen iudex cogitare debuiſſet, ſibi cum *polygrapho* & literato viro, qui *ingenio laboraret*, rem eſſe. Querelam hanc refutarat adverſarii advocatus acute ac facete, nec pepercerat homini, ſed ignarum, quid ſit polygraphus, quid ingenio laborare, non ſine aculeo docuerat. Quaerebatur, an recte feciſſet. Tum ego tacitus mecum reputare cepi, quid ipſe, ſi eius loco fuiſſem, dixiſſem ſcripſiſſemve. Et profecto frigidus ſit oportet, qui adverſarium talem iocoſe non ludat. Igitur ea, quae paulo liberius dicta ſcriptave ſunt, plerumque diſſimulantur; aut, ſi iudex vel adverſarius coercitionem nimis rigide flagitet, admonitio ſaltem decernitur ad exemplum JCtorum Vitembergenſium, qui menſe auguſto anni cIↄIↄcc xxxII ſic Gorlitiam reſponderunt: **Ubrigens wird Kläger ſich in ſeinen Schrifften und Einbringen aller Beſcheidenheit zu bedienen wiſſen. V. R. W.** Rat. dec. **Wir haben davor gehalten, daß Kläger den in** *L. 6. §. 1. C. de Poſtul.* **vorgeſchriebenen** Modum, ne advocatus ultra, quam litium poſcit utilitas, convitietur, **nicht ſonderlich überſchritten, dieſemnach eine bloſſe Erinnerung hinlänglich ſey.**

V.

Verba nonnulla, per ſe iniurioſa, in ore tamen & ſcriptis ICtorum & advocatorum innocentia ſunt.

VI.

VI.

Talia ſunt: diffamare; ſpolium; in fraudem.

Equidem ICti verba in eadem, quam vulgus recepit, ſignificatione adhibere, nec ab uſu, *quem*, ut cum *Horatio de Arte poetica v.* 72. loquar, *penes arbitrium eſt, & ius, & norma loquendi*, recedere debebant. Faciunt tamen hoc nonnunquam ex uſu ipſis peculiari, atque vocabula quaedam alio prorſus ſenſu, quam qui vulgo uſurpatur, ponunt. Cuius rei luculentum exemplum hic adferam. Sunt nempe aliquae voces, ſi nativam ſignificationem ſpectes, per ſe durae & iniurioſae, ſed a ICtis uſu ſic mollitae, ut in ore ſcriptisve noſtris nihil contumelioſi contineant, ſi ab alio adhibeantur, actionem iniuriarum pariant. Sic diffamare vulgo eſt famam alicuius calumniando vel per occultos ſuſurros violare. At ICti hac voce indifferenter utuntur, ut diffamatio ſine omni calumnia & iniuria innocentisſime fieri poſſit, quemadmodum pluribus *in Specimine LXXXI. de Proceſſu provocatorio medit.* 1, 2. oſtenſum. Porro *ſpoliare*, *ſpolium* communiter in mala ſignificatione accipiuntur. Recordor itaque, virum primariae in aula dignitatis actionem iniuriarum contra advocatum, qui ipſi in iudicio ſpolium obiecerat, paraſſe. Sed errabat vir optimus. Actio ſpolii & interdictum unde vi, quae fere conveniunt, non infamant, *L.* 13. *de Vi & vi armata*. Nam, ut *Martini in Proceſſu tit.* 11. §. 5. *n.* 27. oſtendit, ſpolium & vis etiam bona fide & ſine dolo committi poſſunt, dum quis ſcilicet ſe legitime poſſidere & rem ſuam non tam auferre quam tueri credit. Addam tertium exemplum: Debitor pignus, quod credi-

Digitized by Google

creditor in tertium quendam tranſtulerat, a poſſeſſore vindicabat, atque, translationem iſtam in fraudem reluitionis factam, in libello dixerat. Reus e veſtigio illum actione iniuriarum reconvenit, fraudem ſibi iniurioſe obiici, ratus. Sed repulerunt eum ICti Helmſtadienſes menſe iulio anni cIↄ Iↄ CCXVIII. hunc in modum: Es hat die unternommene Wieder-Klage nicht ſtatt. Rat. dec. Es ſtellet Beklagter wegen der in die Klage eingefloßenen Worte: *in fraudem* dieſer *Reluition;* Wieder-Klage ex capite iniuriarum an. Nachdem aber das Wort in fraudem nach dem Juriſtiſchem Stylo nicht eben iniurieus iſt, ſondern ſo viel, als zum Nachtheil, in praeiudicium, bedeutet; So haben wir die Reconvention gänzlich abgeſchlagen.

VII.

Advocatus de iis, quae ex mandato clientis pro eius defenſione ſcripſit, iniuriarum non tenetur, quamvis ea falſa fuerint.

Nominationem auctoris in iniuriis non iuvare; vulgata eſt regula, & in *L. 11. §. 3. de Iniuriis* firmata, ſed quae in advocato locum vix invenit. Non equidem ignoro, diſſentire a me *Carpzovium lib. 2. Reſponſo 62, Hertium in Paroemia iuris 98.* rubr. Wehrmann oder Gewehrs Mann haben, hilfft nicht §. 3. aliosque multos, & advocatum, qui ex mandato clientis convitium facit, ſimpliciter condemnare. At profecto duriter nimis. Advocati officium eſt, factum narrare, prout id ei a cliente narratur. Poterit, ſi quid demit, cauſſae magnopere nocere, ac clienti

enti

Digitized by Google

enti irreparabile damnum inferre. Vt in veritatem ante inquirat, tempus non patitur, nec conditio ipſius permittit. Ridiculus erit advocatus, qui, antequam nomine clientis quid profert aut ſcribit, probationem luce meridiana clariorem requirit, teſtes iuratos ſibi ſiſti, documenta indubia exhiberi, flagitat. Bis modo hoc vel ter faciat, & deſeri ſe a clientibus videbit. Quid faciat ergo miſer! Scyllam ei charybdimve propono. In alterutram ruat, neceſſe eſt. Aut nempe clientem ſuum indefenſum relinquat, & potiſſima eius argumenta, ſiquidem offendere tertium quendam poſſunt, omittat; aut, ſi officium ſuum facere vult, actionem iniuriarum & exiſtimationis ſuae imminutionem metuat. Vide, in quas anguſtias communis opinio advocatos redigat. Sed eam non probant ICti cordatiores, verum advocatum, qui ad clientis ſui mandatum & relationem quaedam pro cauſſae, quam defendendam ſuſcepit, utilitate profert, tametſi in tertium iniurioſa, tametſi etiam falſa ſint, ſi conviciandi animus abfuit, ab actione iniuriarum abſolvunt. Fecerunt hoc ICti Helmſtadienſes menſe februar. anni cIↃ IↃ CCXXVI. Es kan dem Defenſori hierunter nicht das geringſte verarget werden, daß er auf Verlangen ſeines Clienten dasjenige, was dieſer zu ſeiner Entſchuldigung fürgebracht, auf eine gantz reſpectueuſe Art vorgeſtellet, maßen ein Advocat, wenn er in ſolchem Fall allezeit eine fiſcaliſche Unterſuchung befürchten müſte, überaus übel daran ſeyn und faſt nichts ohne Furcht und Zittern hinſchreiben könte; & Vitembergenſes menſe iulio anni cIↃ IↃ CCXXXI. Dieweil die beyde Sterzelinnen eingeräumet, den Inhalt der in ihrem Nahmen gefertigten Schreiben Dr.

Priebern angegeben zu haben, und denn ein Advocat, die von den Partheyen vorgeſagte Umbſtände den von ihnen verlangten Memorialien einzurücken, ſich nicht entbrechen mag, Dr. Prieber auch ſich in den eingereichten Schreiben keiner weitern ungebührligen Expreſſionen gebrauchet, ſo iſt gegen ihn weiter nichts vorzunehmen, und die Bezahlung der verurſachten Gerichts-Koſten den beyden Sterzelinnen auf zu erlegen. V. R. W. Pari modo iidem menſe octobri anni cIↄ Iↄ CCXXXII. iudicarunt: Daß Heyens Suchen, weil bey einem Advocato, welcher Iura clientum und die ihm von ſelbigen erzehlte facta auf deren fidem in gehörigen terminis proponiret, animus iniuriandi nicht praeſumiret wird, auch dieſerwegen actio iniuriarum deſtoweniger ſtatt findet, da ſonſten niemand partes advocati ohne Gefahr übernehmen könte, folglich per indirectum allen inculpatis die Defenſion abgeſchnidten würde, maſſen auch derſelbe die diesfalls verurſachte Unkoſten zu erſtatten ſchuldig. V. R. W.

VIII.

Animus defendendi advocatum convitiantem, etſi cliens hoc non iuſſerit, excuſat,

IX.

Non aliter tamen, quam ſi convitium verum ſit.

X.

Nam ſi falſum eſt, convitianti nec proteſtatio, quod iniuriandi animus abſit, prodeſt.

Vul-

Digitized by Google

Vulgare advocatorum, qui iniuriarum conveniuntur, refugium eſt: dixi hoc ad clientis mei defenſionem; Nec inane prorſus. Poſcit profecto litium utilitas, ut ea, quae ad clientis iura tuenda faciunt, ſi vel maxime cum opprobrio adverſarii, tertii vel iudicis coniuncta ſint, in medium proferantur. Ergo hoc impune eſſe debet. Verum abutuntur nonnunquam hac impunitate advocati, atque, ut clientes ſuos tueantur, omnes vulgi rumuſculos, ſive veros ſive falſos, aucupantur, exponunt in iudicio, verbisque amplificant, ac tandem in fine adiiciunt, nihil a ſe in cuiusquam iniuriam, ſed omnia defendendi animo, dici ſcribive. Hanc proteſtationem herbae betonicae aequiparant, ac non minus, quam clauſulam ſalutarem libellorum & codicillarem teſtamentorum vitia, iniurias omnes ſanare credunt. Ego vero proteſtationi iſti nihil virtutis tribuo, ſed ad id ſolum reſpicio, utrum verum ſit, quod defendendi animo obiicitur, an falſum. Si verum eſt, convitii veritas advocatum, quantumvis non proteſtatus ſit, ſimpliciter excuſat. Si falſum, proteſtatio facto contraria convitiantem non iuvabit, quemadmodum non iuvatur, qui dixit: mentiris, ſalvo honore tuo, ut recte monent *Gailius lib. 2. Obſerv. 101.* & *Gothofredus in nota 4. ad L. 21. pr. de Adquir. vel omitt. hered.* Sic itaque ICti Helmſtadienſes menſe auguſto anni cIↄ Iↄ CCXXIII. reſponderunt: Iſt dem Herrn von Bolfras in einem wegen einer gewiſſen Praebende geführtem Proceſſe von dem Gegentheile vorgeworffen worden, es habe die Durchlauchtigſte Herrſchafft die ſtreitige des Herrn von Bolfras Vatern und ihm ſelbſt conferirte Expectanz nachgehends ob factum proviſi, & quia ille ſe

 non

non dignum praebuerit, einem andern gegeben; Wannenhero zu wiſſen verlanget wird, wie der Herr von Bolfras ſolcher Beſchuldigung halber Satisfaction erlangen ſolle. Nun wird zwar der Gegentheil zu ſeiner Entſchuldigung ſonder Zweifel anführen, es ſey in Rechten vergönnet, zu Behuf ſeines Proceſſes dem Contrapart etwas, welches ſonſt privatim pro iniuria zu achten wäre, vorzuwerffen, arg. *L. 6. §. 1. C. de poſtulando*, ibi: *Litium poſcit utilitas*, hiernächſt fehle es auch an dem animo iniuriandi, dazumahl der obgedachten vor iniurieus aufgenommenen Paſſage ſofort angehenget worden, man führe dieſes leediglich in ſui defenſionem und zu keines praeiuditz an. Aldieweil aber die Erlaubnüß, ſich in einem Proceſſe zu ſeiner Defenſion harter und des Gegentheils Ehre angreiffender Worte zu bedienen, der geſunden Vernunfft nach von keinen andern als wahrhafften Beſchuldigungen verſtanden werden kan, hingegen ſeinen Contrapart mit unwahrhafften Bezüchtigungen zu belegen und in dergleichen falſchen ehrenrührigen Vorgeben ſeinen Vorthel und Defenſion zu ſuchen, eine verbotene Iniurie iſt, und denn laut Bericht-Schreibens weder dem Herrn von Bolfras ſelbſt noch deſſen Herrn Vater einiges factum, wodurch ſie ſich der Expectanz unwürdig gemacht, beygemeſſen werden kan, mithin die angehengte Proteſtation tanquam facto contraria zur Entſchuldigung nicht hinlänglich iſt; So wird der Herr von Bolfras am beſten thun, daß er actionem iniuriarum anſtelle, und ſein petitum dergeſtalt, als in ſolchen Proceſſen gewöhnlich, einrichte.

XI.

XI.

Execeptio veritatis advocatum non ſolum in iis, quae adverſario vel teſti, ſed &, quae iudici obiicit, excuſat.

XII.

Neceſſe tamen eſt, ut obiectio verbis in factum temperetur.

Vulgata eſt regula: veritatem convitii iniuriantem non iuvare. At ea ſemper fere in advocato convitiante officium ſuum perdit. Is enim, ut ſaepe ex *L. 6. §. 1. C. de Poſtulando* dixi, convitiandi libertatem habet, quatenus id litium utilitas poſcit. Poſcit vero harum utilitas ſaepiuſcule, ut crimen adverſario vel teſti, quin imo aliquando iudici, obiiciatur. Quod quum fit, locum invenit reſponſum Auguſtorum in *L. 5. C. de Iniuriis: Si non convicii conſilio te aliquid iniurioſum dixiſſe probare potes: fides veri a calumnia te defendit.* Id tamen inprimis circa iudicem obſervet advocatus, ne duriter nimis ſcapham ſcapham appellet, ſed verba in factum temperet, &, quam poteſt, leniſſime verum dicat. Dummodo hoc obſervarit, nihil ei metuendum eſt. Exemplum hoc eſto. Advocatus reum defenſurus fidem regiſtraturae in dubium vocarat, dixeratque, clientem ſuum ea paulo aliter, quam iudicis iuſſu conſignata eſſent, proloquutum fuiſſe. Non eſt hoc per ſe iniurioſum. Accidere enim poteſt, ut iudex bona fide longas & taedioſas partium diſputationes, quas ad literam excipi tempus ipſum non patitur, in breve contrahat ſicque conſignari iubeat, mentem tamen proloquentis accurate non adſequatur, ſed in voce aliqua labatur. Id tunc contigiſſe, advocatus dixerat.

Digitized by Google

Hanc vero obiectionem impatientiſſime tulerat iudex, illuſtris vir, falſum ſibi imputari ratus, ac fiſci procuratori vindictam commiſerat. Verum ICti Helmſtadienſes, advocatum abſolvendum eſſe, menſe februario anni cIↄ Iↄ CCXXVI. reſponderunt: Wird zu wiſſen verlanget, ob der Defenſor mit dem gedroheten fiſcaliſchem Anſpruche zu verſchonen ſey. Nun würde freylich der fiſcaliſche Anſpruch wieder Denunciaten und deſſen Defenſorem ſtatt finden, daferne ſie den Herrn Regierungs-Rath Eugenium und den Regierungs-Secretarium eines falſi beſchuldiget hätten. Allein Denunciat hat ſich nebſt ſeinem Defenſore ausdrücklich erklähret, er beſchuldige den Herrn Eugenium keines falſi und doli, ſondern führet nur an, daß die regiſtrirte Worte nicht dergeſtalt, wie ſie regiſtriret, aus ſeinem Munde gefallen, ſondern das, was Melchior von ſich geſprochen, wegen Eilfertigkeit und Kürtze der Zeit generaliter von beyden hingeſchrieben worden. Dieſes nun greiffet des Herrn Regierungs-Raths Ehre gantz nicht an, ſonderlich, da es ſich auf Art und Weiſe, wie wir bey voriger Frage angemercket, vermuthlich zu getragen hat, und der Herr Regierungs-Rath weiter nichts, als was in allen Gerichten gewöhnlich iſt, gethan hat, da nemlich die Obrigkeit bey bloßen receſſiren und mündligen Verhören das weitläufftige Vorbringen und Zancken der beyden Theile nicht von Wort zu Wort niederſchreiben läſt, als welches gantze Tage wegnehmen würde, ſondern in die Kürtze faßet, und mit wenig Worten begreiffet, geſtallt die Nothwendigkeit alles von Wort zu Wort nieder zu ſchreiben nur bey Antworten auf Inquiſitional-Artickel, Zeugen-Verhören, Torturen, Litis conteſtationen und dergleichen höchſtwichtigen actibus erfordert wird, in

Ver-

Verhören aber und gütligen Vergleichen, da ein Wort das andere giebt, und offt einer dem andern in die Rede fället, faſt unmöglich iſt. Dieſemnach findet der fiſcaliſche Anſpruch wegen der unter dem 19ten Ianuar. dieſes Jahres übergebenen Schrifft weder gegen den Denunciaten noch deſſen Defenſorem ſtatt.

XIII.

Poenae advocatorum convitiantium ſunt inderdictio advocationis, carcer, multta.

XIIII.

Lex Saxonica §.3. *edicti* **wieder die Selbſt-Rache,** *poenam in eos, qui magiſtratus iniuriis laceſſunt, ſanciens, ſaltem ad magiſtratus illuſtres, non etiam ad alios pertinet.*

XV.

Magiſtratus ſcriptum advocati, gravioribus adverſus ſe iniuriis refertum, per carnificem recte comburit.

Fruſtra advocati conviciis abſtinere iubentur, ni ſancitis ſimul poenis abſterreantur. Quas poenas, ut advocati eas revereantur, non leves nimis eſſe oportet. Promptiſſima eſt interdictio advocationis; quae tamen, quum tribunal iudicis interdicentis non egrediatur, *L.9. §. 2. de Poenis*, ſaepe parum movet advocatos, qui aditum ſibi ad alia iudicia ſic non intercludi norunt. Magis metuunt carcerem, quem inprimis *lex Saxonica* wieder die Selbſt-Rache §.*3.* omnibus, quotquot cavillationibus & calumniis magiſtratus inceſſunt, minatur. Verum *iſte* §. ex ipſa regis interpretatione ad illuſtres ſaltem ma-

magiſtratus, qui nempe *in praecedente §. 1.* recenſentur, pertinet, non ad ſimplices praefectos, conſules, iuſtitiarios. Patebit hoc ex reſponſo ICtorum Vitembergenſium menſe auguſto anni cIɔIɔ CCXXXII exarato: Dieweil Königl. Maj. unſer allergnädigſter Herr, in einem untern 17. Nov. 1719. an die Juriſten Facultæt zu Wittenberg abgelaßenem allerhöchſtem Reſcripte alsdeun, wenn ein Beambter intuitu officii angegriffen wird, nicht dem drittem ſondern dem 18tem §. des Mandats wieder die Selbſt-Rache gemäß zu ſprechen, und nur, befundenen Umſtänden nach, auf Erhöhung der Gefängnüß-Straffe zugleich mit zu reflectiren, anbefohlen, hingegen die alhier vorkommende und von Carolo in ſeiner Defenſion ausgeführte Umbſtände dergleichen Erhöhung nicht, ſondern vielmehr eine Milderung der gewöhnligen Straffe an Hand geben, ſo wird jetzgemeldter Carolus ſtatt des erkandten Gefängnüſſes umb 5. Thaler beſtrafft. Supereſt mulcta, quam aliquando non curant advocati, praeſertim ditiores, ſed ad exemplum L. Neratii apud *Gellium lib. 20. Noct. Attic. cap. 1.* pro delectamento habent, libere dicere ac ſcribere, quae volunt, iſtamque libertatem modica pecunia libenter redimunt. Deinde difficilis ſaepe eſt exſequutio, dum is iudex, ſub quo habitat advocatus, quanquam requiratur, non vult ſubinde aut differt tamen operam ſuam commodare magiſtratui laeſo. Denique mulcta iſtiusmodi non ſemper ſatisfacit plene laeſo, nec auctoritatem eius adverſus alios in tuto collocat. Igitur acriore remedio opus eſt, praeſertim ſi iniuriae graviores fuerunt. Poterit tunc locum invenire combuſtio ſcripti iniurii per carnificem. Atrox quidem haec vindicta eſt, ſed atrocitati delicti reſpondet, quum iniuria magiſtratui illata per ſe atrox ſit, *l. 7. §. 8. de Iniur.* Quapro-

propter ſic reſponderunt ICti Helmſtadienſes menſe Febr. anni M DCC XIV. Als über die Frage, ob der Rath zu Civita vecchia den beygelegten Extract einer von einem daſigem Advocato gefertigten und zu Verkleinerung beſagten Raths gereichenden Schrifft durch den Büttel an den Pranger öffentlich verbrennen zu laſſen, wohl befugt ſey, unſere in den Rechten begründete Meynung ꝛc. Ob nun wohl daher nicht geringer Zweifel entſtehet, daß beygelegte Schrifft, weil deren Concipient ſeinen Namen nicht verhehlet, eigentlich vor kein Pasquill oder libello famoſo, ſondern nur pro iniuria ſcripta zu achten, folglich es das Anſehen gewinnet, als ob die darinnen enthaltene Iniurien mit den ordentligen in Rechten vorgeſchriebenen remediis zu vindiciren, keinesweges aber auf ſo ungewöhnlige Art, alß das öffentlige Verbrennen, zu beſtraffen wären; Aldieweil aber ein Advocat ſich derjenigen Obrigkeit, vor welcher er practiciret, zugleich unterwirfft und ſolche vor die ſeinige erkennet, dergleichen Iniurien auch, ſo wieder die Obrigkeit ausgeſtoßen werden, eine viel härtere Ahndung und Beſtraffung verdienen, ſonderlich, wenn ſolche, wie in gegenwärtigem Falle, zu Aufwiegelung der übrigen Unterthanen und Bürgerſchafft gereichen, hiernächſt, dem Angeben nach, der Rath, wenn er nicht des Advocaten ausgeſtoßene Schmähungen auf die vorgeſchlagene Arth beſtraffet, anderer geſtalt ſchwehrlich zu ſeiner Satisfaction gelangen mögte, gleichwohl höchſt nöthig und billig, daß dieſes harte Delictum nicht ungeſtrafft verbleibe, im übrigen bekandten Rechtens, daß eine Obrigkeit die ihr ratione officii zugefügte Iniurien ſelbſt beſtraffen könne; So iſt der Rath zu Civita vecchia den beygelegten Extract

durch den Büttel an dem Pranger öffentlich verbrennen zu laſſen wohl berechtiget.

XVI.

Iudex iniurias ſibi in ſuo iudicio ab advocatis illatas recte vindicat.

XVII.

Eas tamen iniurias, quae contra eum in iudicio ſuperiore vel apud principem proferuntur, perſequi nequit, niſi princeps hoc ei committat.

Certi & expediti juris eſt, poſſe judicem injurias ſibi ratione officii illatas ipſum vindicare debitisque poenis afficere. Id quod jam iure Romano licuiſſe, ex *L. un. pr. ſi quis jus dicenti non obtemperaverit*, colligimus, ubi omnibus magiſtratibus ſecundum jus poteſtatis ſuae conceditur, iurisdictionem ſuam defendere poenali iudicio. Sed clarior eſt longe iuris canonici diſpoſitio in *c. 1. de Poenis in ſexto*. Neque vindicta haec magiſtratibus ſaltem in eos, qui domicilium ſub ipſis habent, permittitur, ſed in extraneos quoque, qui in eorum iudiciis vel litigant ipſi, vel cauſas alienas tuentur. Neque moramur diſſentientes, qui ex *L. 1. C. Ubi de criminibus* ſatis refelluntur, & quibus operoſe iam reſpondit *Mevius P. 9. Dec. 108*. Id quod in Saxonia noſtra minus dubii habet propter *Deciſionem electoralem 89*. Non poſſum tamen hic, quin vulgarem errorem redarguam. Accidit nempe interdum, ut advocati de iudice inferiore apud ſuperiorem

Digitized by Google

riorem querantur, iniuſtitiam eidem obiiciant, aut alias criminationes immiſceant. Tum iudex inferior, ſimulac ſupplicationem iſtam reſciſcit, advocatum vel clientem eius ad ſe in ius vocat, interrogat & fatentem punit. Ego vero, hoc iudici inferiori licere, non puto. Ait quidem Papinianus in *L. 15. §. 29. de Iniuriis*, iniuriarum agendum eſſe, ſi quis libello principi dato famam alienam inſectatus fuerit. Verum non de actione ipſa, ſed de foro, in quo illam inſtitui oporteat, lis eſt. Eſt hoc forum ſine dubio ipſum principis conſiſtorium, ſeu ſummum tribunal, cui ſcilicet libellus datus fuit. Nam in hoc delictum commiſſum fuit, quemadmodum *Berlichius in P. 2. deciſ. 181.* oſtendit. Ais forſan, eſſe tamen apud iudicem inferiorem forum domicilii, aut ſaltem deprehenſionis. Aſt utrique huic foro obſtat exceptio tum litis in iudicio ſuperiore pendentis, tum propriae cauſſae. Nam querela de iudice inferiore ad iudicium ſuperius delata litem pendere facit, *L. 1. C. Quando libellus principi datus.* Ergo iudex inferior de veritate eius querelae cognoſcere, ac querentem, antequam princeps cauſſam deciderit, & querelam reiecerit, punire nequit, arg. *L. 10. C. de Iniuriis.* Deinde, ſi princeps vel maxime querelam reiiciat, obſtabit adhuc exceptio propriae cauſſae. Ius enim illud ſingulare, quod magiſtratibus iniurias adverſus ſe in ſuis iudiciis prolatas ulciſci permittit, ad integritatem iudiciorum pertinet, nec ad iniurias alibi prolatas proferendum eſt. Quamobrem iudex iſtiusmodi iniurias, ni princeps hoc ei committat, nec cognoſcere nec vindicare poteſt. Ita praeſes menſe ianuario anni cIↄIↄ ccxxx. praefecto cuidam reſpondit: Es wird der von Annen Männichin angegebene Malzahn umbſtändlich vernommen, und ſeine Auſſage ſ:

 denn

denn zu weiterer Verordnung allerunterthänigſt einberichtet, auch, weil eine Unter-Obrigkeit, wenn ſie nicht vor ihrem eigenem Gerichte, ſondern bey dem Superiore iniuriiret oder fälſchlich beſchuldiget wird, ſolche Iniurie nicht ſelbſt ſtraffen kan, ſondern die Beſtraffung dem Superiori anheim geben muß, in vorgedachtem Berichte zugleich gebührend angefraget, wie Anna Männichin deshalb, daß ſie ſich zu der in das ſupplicatum fol. 26. eingefloßenen und nach Maßgebung der Acten ungegründeten Beſchuldigung bekennet, anzuſehen ſey. Adde *Specimen LXVIII. ad π. de Iudice in propria cauſſa med. 8.* Imo vero nec de iniuriis, privato cuidam in libello principi oblato illatis, cognoſcere poſſe magiſtratum, niſi ex mandato ipſius principis, patet ex reſcripto in cauſa A. W. & decurionum Schweinicenſium ad Praefectos Schweinicenſes dato: Liebe getreue ꝛc. Nachdem euch aber, über Iniurien, ſo in denen an uns gerichteten Supplicatis enthalten, ohne Unſer Vorwißen, Cognition anzuſtellen, nicht gebühret ꝛc. Als wird euch ſolches hiermit ernſtlich verwieſen, begehrende, ihr wollet euch deſſen in Zukunfft gänzlich enthalten, mit fernerm Verfahren anſtehen, vorerwehnten Raths-Membris hingegen die ungebührliche Schreib-Arth nachdrücklich verweiſen. Datum Dreßden am 30. Iulii 1731.

XVIII.

Iniuriae, quas advocatus nomine clientis dixit ſcripſitve, huic, ſi eas ignoravit, non imputantur.

XVIIII.

XVIIII.

Ignorantia tamen inveriſimilis, adfectata itidem & ſupina clientem non excuſat.

Nunc, quouſque clientes ex advocatorum ſuorum conviciis obligentur, inveſtigandum eſt. Hic ipſa recta ratio ſpectari iubet, an & quousque cliens in ſocietatem delicti venerit. Saepe ille conſcius plane non eſt, ſed advocatus his, quae nomine eius dixit vel ſcripſit, contumelias inſeruit, ac vel odia ſua privata exercuit, vel maledicendi libidinem explevit. Nihil tunc imputandum clienti. Nam mandatum, quamvis pleniſſimum ſit, & omnia, quae lubeat, agendi facultatem complectatur, ad turpia tamen extendi non debet. *Peccata,* inquiunt Imperatores in *L. 22. C. de Poenis*, *ſuos teneant auctores: nec ulterius progrediatur metus, quam reperiatur delictum.* Ad regulam vulgarem, quod factum dictumve advocati ſit factum dictumve clientis, atque quod errores etiam advocatorum clientibus imputentur, quamvis hi eos non mandaverint; facilis eſt reſponſio, ſcilicet hanc regulam ſaltem ad ea pertinere, quae advocatus, praeſente, tacente & ſilentio ſuo probante cliente, profert, *L. 1. & 3. C. de Errore advocatorum, L. 79. de Verborum obligationibus*, non ad ea, quae, abſente cliente, ultra fines mandati proponuntur, *L. 5. pr. Mandati.* Quamobrem ſic iudicarunt ICti Vitembergenſes menſe martio anni cIↄIↄ CCIX. Es wird der auf Intervenientins Erbegelder, Iura und Actiones gelegte Arreſt billig relaxirt, derſelben Anwald aber wegen gebrauch-

brauchter Anzüglichkeiten umb 5. Thlr. geſtraffet, auch dieſerhalben die letztübergebene Schrifft von den Acten gelaßen. V. R. W. Rat. Dec. Was die von Intervenientins Anwalde gebrauchte Anzüglichkeiten betrifft; Ob zwar Beklagtens Advocat, weil ſolche fürnehmlich gegen ihn gerichtet, dieſerhalben auf Intervenientins Vermögen Arreſt erlanget; Aldieweil aber aus den Umbſtänden deutlich erſcheinet, daß Intervenientin ſelbſt an den ausgeſtoßenen Iniurien unſchuldig, indem derſelben Advocat ſich nur blos ihres Namens bedienet, ſeine Animoſitet gegen Beklagtens Anwald auszulaſſen; So haben wir auf Relaxation des Arreſts erkandt. Verumtamen excuſatio ignorantiae non aliter admittenda eſt, quam ſi veriſimilis ſit. Praetexit enim nonnunquam cliens ignorantiam, quum tamen, conſcium atque etiam auctorem illum fuiſſe, ex circumſtantiis eluceat. Commemorabo exemplum. Pater filium propterea, quod graves illi & inhoneſtas iniurias ingeſſiſſet, exheredem ſcribit. Defuncto patre, filius contra heredem inſtitutum de inofficioſo agit, negatque, veram eſſe cauſſam a patre adlatam. Heres probare iuſſus acta publica in medium profert ſuper lite inter patrem & filium olim ventilata. Tota illa criminationibus in patrem referta erant, ut vix folium ab iis purum eſſet. Integrum vitae paternae curriculum contumelioſiſſime deſcriptum erat. Reſpondet filius, omnia haec advocati eſſe, nihil a ſe ſcriptum, nihil ſubſcriptum, nihil ſe praeſente dictum. Et apparebat facile, paratum eſſe filium, ut hereditatem retineret, omnia cum iureiurando diffiteri. Noluerunt vero eum ad iurandum admittere ICti Helmſtadienſes, quod manifeſte, conſcium illum quin & auctorem iniuriarum fuiſſe, viderent. Erat ſupra

omnem fidem, advocatum, cuius in cauſſa ipſa nihil intererat, tam veſanum fuiſſe, ut ex ſuo ingenio fictis criminibus clientis ſui patrem per integra acta maledice exagitaret, nec quidquam eorum cum cliente communicaret. Sed fac, clientem illa omnia vere ignoraſſe. Erit haec ignorantia deperditi & nimium ſecuri hominis, quae nemini prodeſt, *L. 3. §. 1. L. 6. de Iuris & facti ignorantia.* Sic itaque menſe martio anni cIↄIↄ CCXVI. reſponſum fuit: Hat Chriſtopf Remling in ſeinem hinterlaßenem letztem Willen ſeine Wittbe und den Aſſeſſorem D. S. zu Erben eingeſetzet, dagegen aber ſeinen Sohn Joachim und ſeine Tochter Annen Judith enterbet, worauff obbeſagten Erben, die von dem Teſtatore angegebene Urſachen der Enterbung zu erweiſen, anbefohlen worden. Nachdem ſie alſo dieſen Beweiß unternommen, ſo entſtehet anjetzo die Frage, ob ſelbiger gebührend vollführet, und ſo viel, daß die Enterbung rechtmäßig geſchehen, beygebracht ſey. Nun erinnern zwar die Kinder, was den Sohn beträffe, ſo könne wieder ſelbigen weiter nichts angeführet werden, als daß er bey einem mit dem Vater vordieſen geführtem Proceſſe unterſchiedene Paſſagen einflüßen laſſen, welches er doch dem Advocaten, der ſich ſolcher Expreſſionen ohne ſein Wiſſen und Willen bedienet, beymißet; Aldieweil aber der Vorwand, ob ſey der Advocat gantz allein daran Schuld, nicht den geringſten Glauben verdienet, da ja eine purlautere Unmöglichkeit iſt, daß der Sohn, welcher den Proceſſ mit groſſer Animoſitet wieder ſeinen Vater lange Jahre geführet, ſo viel in ſeinem Namen verfertigte Schrifften ſelbſt übergeben, und gleichwohl die darinnen faſt auf allen Blättern befindlige Schmähungen und ſeines Vaters Leben, Wandel

und

Digitized by Google

und Haushaltung betreffende iniurieuſe Umbſtände weder angegeben, noch, daß der Advocat ſolche eingerücket, gewuſt und approbiret; So halten wir dafür, daß die eingeſetzte Erben die vom Vater im Teſtament angeführte Enterbungs-Urſache hinlänglich erwieſen.

XX.

Cliens iniurioſum advocati ſcriptum ſubſcribens iniuriarum tenetur.

XXI.

Nec ſimplicitas illum plene excuſat, ſed tamen poenam mitigat.

XXII.

Tunc vero ſimplicitas plene excuſat, quando iniuriae ſupra captum eius ſunt.

Solent advocati cautionis loco, ſi quod ſcriptum paulo durius exhibent, ſubſcriptionem clientis exigere, ut ſic vel omnem culpam vel potiſſimam ſaltem in hunc derivent. Et obtinent quidem ſubſcriptionem facile ab hominibus agreſtibus vel alias incautis ac incallidis; qui, quum poſtea conveniuntur, exceptionem ſimplicitatis, ſive, ut in iure noſtro vocatur, ruſticitatis obtendunt, atque, ſe ſcriptum vel non legiſſe, vel non intellexiſſe, contendunt. Et oportet utique aliquam huius ruſticitatis rationem haberi, cum diſtinctione tamen. Si iniuriae

iuriae ita comparatae ſunt, ut ab homine agreſti etiam & illiterato intelligi potuerint, ſubſcribens, quamvis ſcriptum vel plane non relegerit, vel lectum inconſiderate ſubſcripſerit, punitur. Nam, dum ſubſcripſit, conſenſit in omnia, *L. 8. §. 15. Quibus modis pignus vel hyp. ſolvitur*, & diſſoluta negligentia non relegentis aut non conſiderantis prope dolum eſt, ut cum Vlpiano in *L. 29. pr. Mandati* loquar. Ruſticitati tamen eatenus ſecundum *L. 2. §. 1. Si quis in ius vocatus* & *L. 1. §. 5. de Edendo* parcitur, ut poena mitigetur. Sic ICti Vitembergenſes menſe martio anni cIↄIↄ CCX. iudicarunt: Daß George Doſt und Conſorten in ihrer Defenſion etwas, ſo ihnen zuſtatten kommen möchte, nicht ausgeführet. Derowegen es bey dem fol. 62. befindligem Urthel jedoch der geſtalt, daß die darinnen geſetzte 14. Tage Gefängnüß, oder 2. Mß. Straffe auf 8. Tage oder 1. Mß. zu vermindern, billig verbleibet. V. R. W. Rat. Dec. Ob gleich Beklagte mit den in ihrer vorigen Defenſion gebrauchten harten Expreſſionen, daß der Gerichts-Herr von den Unterthanen das Frohn- und Schutz-Geld erpreßen wollen, ingleichen, daß es bey dieſem erhobenem Proceſſe nur auf Erſtattung der Unkoſten angeſehen ſey; ſich etwas vergangen, auch die Entſchuldigung, ob wären ſolche Worte ohne ihr Wiſſen von dem Concipienten gebraucht worden, nicht genugſam, indem ihnen, da ſie die Defenſion unterſchrieben, obgelegen, derſelben Inhalt genauer anzuſehen, folglich, da ſie dieſes unterlaßen, ſich aller darinnen enthaltenen Iniurien theilhafftig gemachet, und alſo ohne Zweiffel einige Straffe verdienet; Aldieweil aber die obangeführte anzügliche Worte dergeſtalt beſchaffen, daß ſelbige einem einfältigem Bauers-Mann nicht eben alſofort in

Digitized by Google

die Augen fallen, ſondern von ihm leicht überſehen oder nicht genau überleget werden können, und aber die Rechte in caſum ruſticitatis ſelbſt gelindere Straffen verordnen; So haben wir gleichfals, die in dem Urthel geſetzte Straffe in etwas zu mäßigen, vor billig erachtet. Quodſi autem verba adhibita altiorem indaginem habuerunt & captum clientis exceſſerunt, ſubſcriptio ei plane non nocet, ſed poena omnis remittitur. Nam & in *d. L. 8. §. 15. Quibus modis pignus* ſubſcribens excuſatur, ſi manifeſte appareat, deceptum eſſe. Adde *L. ult. C. Plus valere quod agitur*. Sic iidem ICti menſe octobri anni cIↃIↃCCXXXI. reſponderunt: Dieweil die in dem ad Acta gegebenem Schreiben gebrauchte Anzüglichkeiten über den Verſtandt eines Bauers oder andern gemeinen und ungelehrten Mannes, mithin demſelbem, wenn ſie gleich in deßen Namen von einem Advocaten vorgebracht worden, nicht beyzumeßen ſind; So wird Wölffel mit aller Straffe auch Erſtattung der Unkoſten verſchonet.

COROLLARIA.

I.

Maiores noſtros operas advocatorum magni aeſtimaſſe, apparet ex decreto comitiorum Weiſſenſeae ſub auſpiciis Wilhelmi Saxoniae ducis anno 1446. habitorum; cuius decreti ſub titulo: Ewige Satzunge, Ordnunge und Regierunge des Landes zu Döringen, und der Orte des Oſterlandes und zu Francken, von

von den Graffen, Herren, Ritterſchafften und Stetin, darinnen geſeßen, ußgegangen; editi ſummaria exhibet *Tenzelius in Supplementis reliquis hiſtoriae Gothanae pag.679. ſq.* inter quae hoc quartum eſt: Einem Vorſprechern ſoll man von jedem Gericht einen Groſchen zu Lohn geben. Merces haec, quae noſtris temporibus exigua videtur, in illa argenti penuria ſatis ampla erat, & docto viro digna. Sed idem decretum plenius apud *Schilterum de Libertate eccleſiarum Germaniae lib.6. cap.7. §. 8.* reperio, ex quo integram, quae ad advocatos pertinet, & priſcam illorum conditionem mirifice ob oculos ponit, legem excerpam: Item auch ſol keyn Vorſpreche nymande ſyn Wort vor Gerichte ſprechen, her ſy danne in der Pflege geſeſſen, und man ſol demſelben nicht mehr von einem Gericht denne eyn nüwen Groſchen zu Verdienſte geben, der das kann ſol. das auch von eyme jeglichen, deme das noth iſt, nemen und nicht verſagen, oder wegern, welcher das verbreche, der aber mer gebe oder mer neme, und auch der bey Gerichte were und eyme ſyn Wort zu ſprechene weggerte, und nicht thun wolte, der ſolde jeglicher dem Gerichte die höchſte Wette verfallen ſyn. Vides, iam tum illo tempore advocatorum munus publicum, nec omnes promiſcue ad id admiſſos, praeterea eos, qui ultra ſtatutam ſummam quid accepiſſent, mulctatos fuiſſe.

II.

Facilius hodie in iudiciis ſine advocato quis comparere poteſt, quam olim in Saxonia poterat. Hodie enim, ſi quis ſine advocato quid perperam dixit ac

Digitized by Google

erravit, ſimplicitati, ſeu, ut cum lege loquar, ruſticitati venia datur. At priſci Saxones lapſo nihil indulgebant, nec errorem corrigere permittebant. Clara ſunt *Speculi Saxonici lib. 1. art. 60.* verba : **Ohne Vorſprechen mag ein Mann wohl klagen und antworten, ob er ſich des Schadens erwegen will, der ihm davon kommen mag, als ob er ſich verſpreche, daß er ſich des nicht erholen darff.**

III.

Poteſt aliquando judex advocatum, qui iniuriis & verbis contumelioſis in ſuis ſcriptis uſus eſt, ſine praevia reſponſione, (**ohne Vernehmung**) arbitrarie punire. Wernher Vol. 5. Part. 7. Obſ. 207. p. 403.

IIII.

Quando dubium eſt, utrum advocatus iniuriandi, an reum defendendi animo aliquid ſcripſerit, iusiurandum decerni poteſt. Idem Vol. 4. Part. 5. Obſ. 104. p. 157.

Digitized by Google

Digitized by Google

erravit, ſimplicitati, ſeu, ut cum lege loquar, ruſticitati venia datur. At priſci Saxones lapſo nihil indulgebant, nec errorem corrigere permittebant. Clara ſunt *Speculi Saxonici lib. 1. art. 60.* verba : **Ohne Vorſprechen mag ein Mann wohl klagen und antworten, ob er ſich des Schadens erwegen will, der ihm davon kommen mag, als ob er ſich verſpreche, daß er ſich des nicht erholen darff.**

III.

Poteſt aliquando judex advocatum, qui iniuriis & verbis contumelioſis in ſuis ſcriptis uſus eſt, ſine praevia reſponſione, (**ohne Vernehmung**) arbitrarie punire. Wernher Vol. 5. Part. 7. Obſ. 207. p. 403.

IIII.

Quando dubium eſt, utrum advocatus iniuriandi, an reum defendendi animo aliquid ſcripſerit, iuſiurandum decerni poteſt. Idem Vol. 4. Part. 5. Obſ. 104. p. 157.

Digitized by Google